

ОТЗЫВ

кандидата юридических наук

ПРИМАКОВА ДЕНИСА ЯКОВЛЕВИЧА

на диссертацию

УЛЬБАШЕВА АЛИМА ХУСЕЙНОВИЧА

«Проблемы кодификации Гражданского права в государстве Израиль»,
представленной на соискание ученой степени кандидата юридических наук
по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право.

Представленная диссертационная работа посвящена несомненно актуальной теме, к которой неоправданно редко обращаются отечественные исследователи. В России за последние 6 лет эта четвертое диссертационное исследование, связанное с еврейским правом и первая кандидатская работа, посвященная израильскому частному праву.

На обширном материале с привлечением огромного количества источников на разных языках, доктринальных трудов израильских, российских и зарубежных ученых автор диссертационного исследования анализирует этапы работы по кодификации гражданского законодательства в Израиле. Безусловно следует также отметить глубокий анализ судебной практики израильских судов, проведенный соискателем.

Достоинством работы также является ее новизна и обоснованная актуальность для российской цивилистики и изучения международного частного права. Соискателем правильно отмечено на страницах диссертации, что только сравнительное изучение институтов гражданского права может

выявить дефекты и преимущества их имплементации в других законодательствах.

К безусловным достоинствам работы следует отнести ее научную зрелость, а именно: в работе выбран исследовательский фокус – «континентализация» гражданского законодательства Израиля, и хотя такая точка зрения не является единственной, однако автором диссертационной работы удалось аргументировано доказать и изложить доводы, свидетельствующие о целенаправленной миграции Израильского гражданского законодательства от общего к пандектному праву. Кроме этого, диссертант постарался изложить и учесть доводы как сторонников, так и оппонентов кодификации в Израиле.

Вместе с тем, при чтении диссертационного исследования, возникли несколько вопросов, которые ни в коем случае не принижают высокой ценности научной работы, но лишь мотивируют дальнейшую научную дискуссию.

1. Смею не согласиться с автором диссертации, который неоправданно принижает роль и влияние общего права на гражданское законодательство и особенно, на судебную практику. Необходимо учитывать, что многие видные юристы (в том числе, Аарон Барак и Даниэль Фридман учились в американских университетах) и в 1951 г. именно Ури Ядин, как представитель израильского министерства юстиции, вместе с американской юридической школой Гарварда подписал соглашение о создании «Совместного исследовательского центра между Юридической школой Гарварда и Израилем по развитию израильского законодательства» в рамках которого в течение более 10 лет не только осуществлялся обмен студентами, но также американцы помогали в разработке законов, в том числе в области

гражданского права (законопроект о компаниях, законопроект о наследовании, законопроект о семейном праве)¹. Кроме этого, до сегодняшнего дня в Постановлениях, как Верховного Суда Израиля, так и других судов государства Израиль доказательная база строится на основе законодательных источников Израиля, судебных постановлений израильских судов, но также упоминаются судебные постановления английских и американских судов и доктринальные источники общего права (без перевода на иврит)².

Поэтому влияние англо-американского права на израильскую правовую систему значительно. Учитывая это, вопросы кодификации не столько были связаны с влиянием континентального права, сколько с самой сложностью процесса систематизации гражданского законодательства. Также нельзя согласиться с утверждением соискателя, что «Кодификация гражданского права является логически последовательным и объективно необходимым этапом в развитии израильского частного права в рамках его «континентализации» (с.9).

2. Говоря о том, что турецкое право никогда не относилось к области общего права, автор диссертационного исследования заключает «данное обстоятельство имеет принципиальное значение с точки зрения перспективы развития частноправовой системы Государства Израиль, поскольку отражает историческую предрасположенность израильского гражданского (частного) права к развитию в соответствии с романо-германскими традициями» (с.25).

Вместе с тем, далее по тексту автор отмечает, что несмотря на то, что

¹ Подробнее об этом проекте см.: Likhovsky A. "Argonauts of the Eastern Mediterranean: Legal Transplants and Signaling," *Theoretical Inquiries in Law* 10 (2009): 619-651.

² Примаков Д.Я. «Становление израильского права глазами израильских правоведов» // *Правоведение*. №6 (2010). С.144-156.

«английское право оказалось во многом генетически, культурно чуждо Палестине», однако парадоксально, что «семена» английского права смогли «прижиться» в израильском праве, тогда как османское законодательство было отменено.

Все это должно свидетельствовать о том, что несмотря на влияние континентального права, именно англо-американская правовая доктрина и судебные акты воспринимались юристами и законодателями Израиля. Ведь, само существование кодифицированного уголовного законодательства Израиля (вначале 1936, потом 1977 годов), созданное по лекалам УК штата Квинсленд (Австралия), разработчик которого С. Гриффитс использовал УК Нью-Йорка 1881 г. и УК Италии 1888 г.³, ни в коем случае не может свидетельствовать о его «континентализации». Аналогично этому и кодификационный процесс гражданского законодательства не должен рассматриваться исключительно через призму его «континентализации», хотя подобный исследовательский фокус имеет эвристическую ценность и заслуживает внимания.

3. Автор диссертационного исследование правильно отмечает, что в гражданском праве Израиля сформировался консенсус по поводу концепции единства частного права (монизма) и отсутствия автономного регулирования торгово-коммерческих отношений отличных от регулирования общих гражданских правоотношений. Для целей данного исследования, однако, интересно заметить, что Закон о компаниях, принятый в 1999 г., был в огромной степени подвержен влиянию американской юридической

³ Примаков Д.Я. История еврейского и израильского права. М., 2015, С.129-143.

доктрины⁴, также как и регулирования законодательства о ценных бумагах после принятия в США в 2002 г. Закона Сарбона-Оксли (Sarbanes-Oxley Act, 2002). Следовательно, в области коммерческих правоотношений источником влияния продолжает оставаться система общего права. Такое положение закономерно, если учитывать влияние США на политические и экономические процессы в Израиле.

4. Арон Барак утверждает что принятие кодекса не будет означать «континентализации» частного права, что Израиль останется в числе стран со смешанной правовой системой (mixed law system) (с.93). И это закономерно, поскольку позволяет посмотреть на израильское гражданское законодательство в контексте всей правовой системы, которую характеризуют как «смешанную». И это не «временное» состояния транзита от англо-американской правовой семье в романо-германскую, а характерная особенность израильского права.

5. В заключении хотел бы отметить, что диссертационная работа характеризуется научной проработанностью темы и новаторской смелостью автора, который, фокусируясь на теме «континентализации» гражданского законодательства Израиля, резко парировал противникам кодификации, как например, профессору У. Прокаччиа, который «не понимает сущности кодификации» (с.73) и даже автор диссертации усмотрел у профессора «фобию» в отношении активизации роли суда при кодификации (с.74).

Диссертационная работа Ульбашева Алима Хусейновича «Проблемы кодификации гражданского права в государстве Израиль», представленная на

⁴ Y.T. Ben-Zion, 'The Political Dynamics of Corporate Legislation: Lessons From Israel', The Fordham Journal of Corporate & Financial Law, Vol. 11, 2006, pp. 185, 188.

соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – «гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право» соответствует требованиям, предусмотренным Положением о присуждении ученых степеней, утвержденным постановлением Правительства РФ от 24.09.2013 (в ред. от 02.08.2016) № 842, и соискатель заслуживает присуждения ему искомой ученой степени кандидата юридических наук.

Кандидат юридических наук
Глава Risk Consulting



Д.Я. Примаков

Дата

27.02.2017

Адрес: 117198 Москва, ул. Профсоюзная, 37
Телефон: +7 (964) 788-06-52
Эл. почта: denisprimakov@yahoo.com